

Expedient núm. 216/2023

Resolució núm. 64/2024

CONSELL VALENCIÀ DE TRANSPARÈNCIA

President: Sr. Ricardo García Macho

Vocals:

Sra. Emilia Bolinches Ribera

Sr. Lorenzo Cotino Hueso

Sra. Sofía García Solís

València, 22 de març de 2024

Reclamant: ██████████

Subjecte contra el qual es formula la reclamació: Ajuntament de Morella

VISTA la reclamació número **216/2023**, interposada pel ██████████ contra l'Ajuntament de Morella, amb la vocal del Consell, la Sra. Emilia Bolinches Ribera, en qualitat de ponent, s'adopta la següent

RESOLUCIÓ

ANTECEDENTS

Primer. Segons es desprén de la documentació que consta en l'expedient, amb data 25 de juny de 2023, el ██████████ va presentar una reclamació davant del Consell Valencià de Transparència, amb número de registre GVRTE/2023/2755262. En esta reclamava contra la falta de resposta de l'Ajuntament de Morella a una sol·licitud d'accés a informació pública presentada el 10 de gener de 2023, amb número de registre 2023-E-RC-46, en la qual demanava una còpia dels plecs de condicions que van regir la licitació del contracte de concessió del bar de Xiva, així com una còpia del contracte subscrit.

Concretament, sol·licitava el següent:

"[...] Sol·licite que disposeu el que siga procedent perquè se m'envie una còpia dels plecs de condicions rectors del concurs del bar de Xiva, així com el contracte subscrit".

Segon. A fi de brindar una resposta adequada a la sol·licitud del reclamant, amb caràcter previ a la deliberació de la present resolució, este Consell va concedir tràmit d'audiència a l'Ajuntament de Morella per via telemàtica, i en data de 29 de juny de 2023 l'instava a formular les al·legacions que considerara oportunes respecte de les qüestions referides, així com a facilitar a este Consell qualsevol informació relativa a l'assumpte que poguera resultar rellevant, rebut el dia 7 de juliol de 2023, segons el justificant de recepció que consta en l'expedient.

En data 2 d'agost de 2023, es rep en el Consell Valencià de Transparència un escrit d'al·legacions de l'ajuntament esmentat en el qual, a més d'adjuntar els contractes de servicis de l'establiment Fonda de Xiva dels anys 2016 i 2018, manifestava el següent:

"L'establiment Fonda de Xiva que consta de bar i quatre apartaments es gestiona a través de la societat municipal de l'Ajuntament de Morella, Iniciatives Turístiques Morella, SLU.

Fins l'any 2016 el servici de bar s'externalitzava i era gestionat per un tercer, anunciat prèviament per a la presentació de propostes i s'adjudicava a la millor proposta presentada.

A partir de 2016 es va incloure també en l'oferta la gestió dels apartaments turístics, i la gestió va passar a portar-la Ca Nostra de Xiva, SL, que en eixe moment gestionava allotjaments de turisme rural a Xiva i va mostrar interès a promocionar l'oferta turística i a millorar el servici de bar que presentava deficiències pels antics adjudicatariis.

Amb Ca Nostra de Xiva es va firmar el contracte corresponent, que preveia una possible pròrroga. Fins que en l'actualitat s'ha rescindit este contracte i s'ha obert un nou procés de licitació, que s'ha fet públic a través de la plataforma de contractes del sector públic, vist que hi havia interès per part de particulars de gestionar el servici. Previsiblement, el nou contracte es firmarà a principis d'agost. S'adjunten els contractes de l'any 2016 i 2018.”

Tercer. Vistes les al·legacions i la documentació aportada per l'Ajuntament de Morella, des del Consell Valencià de Transparència es remet un nou escrit a l'Ajuntament el 4 de desembre de 2023, rebut el 12 de desembre de 2023, en el qual se l'informa que la documentació aportada havia de ser posada a la disposició del reclamant per la mateixa corporació, i l'insta a més que, una vegada facilitada a este, ho pose en coneixement d'este Consell a fi d'efectuar les actuacions pertinents.

Quart. El 16 de gener de 2024 es rep en el Consell un nou escrit de l'Ajuntament de Morella en el qual exposa el següent:

“Per la present, pose al vostre coneixement que s'ha facilitat la informació al reclamant, el Sr. ■■■■■, sobre la sol·licitud d'accés a la informació pública que sol·licitava el 10 de gener de 2023, amb número de registre 2023-E-RC-46, en el qual sol·licita informació sobre la licitació del contracte de concessió del bar de Xiva, així com una còpia del contracte subscrit.

Adjunt a la present, remet un justificant de registre d'eixida dirigit al Sr. ■■■■■, que segons consta en el nostre expedient electrònic va ser rebuda el dia 10 de gener de 2024 a les 17:16 hores.”

Quint. En data 22 de gener de 2024, el Consell Valencià de Transparència va remetre al reclamant una notificació telemàtica, rebuda pel destinatari el mateix dia 22 de gener, en la qual se l'informava de les al·legacions efectuades per l'Ajuntament de Morella, i se sol·licitava que comunicara al Consell si la seua petició d'accés a la documentació havia sigut satisfeta o si, per contra, entenia que no havia vist satisfetes les seues pretensions. En este últim cas, hauria de comunicar-ho al Consell per a continuar amb la tramitació de la reclamació, per a la qual cosa es concedia un termini de deu dies, amb la indicació que, si no es produïa cap comunicació per la seua part dins del termini indicat, s'entendria que havia vist satisfet el seu dret d'accés.

El 23 de gener de 2024 es va rebre en el Consell una resposta del reclamant, en la qual exposava el següent: “Que, en efecte, este mes de gener de 2024 he rebut una comunicació de l'Ajuntament de Morella en la qual s'inclou una explicació sobre la gestió del bar del nucli de Xiva.

Que entenc que esta explicació no satisfà el requeriment d'informació que vaig cursar perquè no es fa referència a les condicions, requeriments o circumstàncies explicitades l'any 2016 per a la selecció del contractista per part de l'empresa municipal, ni es fa referència a la publicació o divulgació d'estes.”

Sext. Efectuada la deliberació de l'assumpte en la sessió del dia de la data d'este Consell, s'adopta la present resolució segons els següents

FONAMENTS JURÍDICS

Primer. D'acord amb el que disposa l'art. 47.1 de la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de la Generalitat, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana (d'ara en avant, Llei 1/2022 valenciana), “el Consell Valencià de Transparència és l'autoritat de garantia en matèria de transparència a la Comunitat Valenciana. Té com a finalitat garantir el dret d'accés a la informació pública i vetlar pel compliment de les obligacions de publicitat activa”, i és l'òrgan competent per a “resoldre les reclamacions contra les resolucions en matèria d'accés a la informació pública, amb caràcter previ a la seua impugnació en la jurisdicció contenciosa administrativa”, segons recull, entre les seues funcions, l'article 48.1 del mateix text legal.

Segon. L'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana estableix que, contra les resolucions de les sol·licituds d'accés a la informació, s'hi podrà interposar una reclamació potestativa (prèviament a la impugnació

davant de la jurisdicció contenciosa administrativa) davant del Consell Valencià de Transparència. Estes reclamacions s'han de regir pel que preveu esta llei, així com pel que disposa la Llei 19/2013, de transparència, accés a la informació pública i bon govern.

Tercer. Així mateix, l'administració destinatària de la sol·licitud d'accés a la informació pública objecte del present recurs —l'Ajuntament de Morella— es troba subjecta a les exigències de la llei esmentada, en virtut del que disposa l'art. 3.1.d, que es referix de manera expressa a “les entitats integrants de l'Administració local de la Comunitat Valenciana”.

Quart. Pel que fa al reclamant, es reconeix el dret a acollir-se al que preveu l'article 38 de la Llei 1/2022 valenciana, ja que l'article 27 d'esta llei garantix el dret a la informació pública de “qualsevol ciutadà o ciutadana, a títol individual o en representació de qualsevol organització constituïda legalment, sense que calga motivar la sol·licitud ni invocar la llei”.

Quint. Finalment, la informació sol·licitada en principi constituïx informació pública, d'acord amb el que estableix l'article 13 de la Llei 19/2013, de 9 de desembre, de transparència, accés a la informació pública i bon govern, segons el qual s'entenen per informació pública els “continguts o documents, independentment del format o suport que tinguen, que consten en poder de l'Administració i que hagen sigut elaborats o adquirits en l'exercici de les seues funcions”. En els mateixos termes es pronuncia la Llei 1/2022 valenciana en l'article 7.4. No obstant això, caldrà atendre les circumstàncies que concórreguen en esta reclamació.

Sext. Entrant en el fons de l'assumpte, recordem que la reclamació es fonamenta en la falta d'accés a una còpia dels plecs de condicions rectors del concurs del bar de Xiva, així com el contracte subscrit.

En relació amb el primer apartat de la reclamació, relatiu a l'accés als plecs de condicions rectors del concurs del bar de Xiva, cal assenyalar que la Llei 19/2013 estableix en l'article 8 que “[...] els subjectes inclosos en l'àmbit d'aplicació d'este títol —entre els quals es troba l'Ajuntament de Morella, segons el que disposa l'article 10.2 de la Llei 1/2022, valenciana—, hauran de fer pública, com a mínim, la informació relativa als actes de gestió administrativa amb repercussió econòmica o pressupostària que s'indiquen a continuació:

- a) Tots els contractes, amb indicació de l'objecte, duració, l'import de la licitació i d'adjudicació, el procediment utilitzat per a la seua celebració, els instruments a través dels que, si és el cas, s'ha publicat, el nombre de licitadors participants en el procediment i la identitat de l'adjudicatari, així com les modificacions del contracte. Igualment, seran objecte de publicació les decisions de desistiment i renúncia dels contractes. La publicació de la informació relativa als contractes menors podrà realitzar-se trimestralment. [...].”

Esta obligació ha de ser interpretada com la informació que, com a mínim, cal publicar, sense que puguem entendre que és l'única a la qual poden accedir els ciutadans, ni l'única que ha de publicar-se, però sí que estableix un punt mínim de partida en el qual s'inclouen, com podem veure, els plecs de condicions del procediment de licitació. Per això, com que la publicació de la informació sol·licitada és obligatòria, també segons el que preveu l'LCSP, no podem albirar l'existència de cap límit o causa que puga obstaculitzar l'accés a esta.

Finalment, convé recordar que la Sentència del Tribunal Suprem, de data 10/03/2022, estableix l'aplicació supletòria de la Llei 19/2013 i, encara que l'STS rebutja que hi haja un règim específic d'accés a la informació en la Llei 9/2017, de contractes del sector públic (LCSP), és procedent assenyalar que esta norma és també aplicable i tant en l'exposició de motius com en nombrosos preceptes, entre els quals destaca l'article 1.1, que estableix que la contractació pública ha d'ajustar-se als principis de llibertat d'accés a les licitacions, publicitat i transparència dels procediments, per la qual cosa serà procedent estimar la reclamació quant al primer apartat d'esta relatiu a l'accés als plecs sol·licitats.

I, si la informació ja s'ha publicat, haurà de procedir-se segons el que preveu l'article 56.5 del Decret 105/2017, de 28 de juliol, de desplegament de la Llei 2/2015, de 2 d'abril, de transparència, que estableix que: "si la informació ja ha sigut publicada, la resolució indicarà al sol·licitant com hi pot accedir i proporcionarà expressament l'enllaç que accedix a la informació i, dins d'este, els epígrafs, els capítols, les dades i les informacions exactes que es referixen al que s'ha sol·licitat, per a la qual cosa serà un requisit que la remissió siga precisa i concreta i porte, de manera inequívoca, ràpidament i directament a la informació".

La Llei 9/2017, de 8 de novembre, de contractes del sector públic, en l'article 116, quan regula l'expedient de contractació, estableix que "a l'expedient s'incorporaran el plec de clàusules administratives particulars i el de prescripcions tècniques que hagen de regir el contracte...", cosa per la qual els plecs formen part de l'expedient de contractació. Per tant, i si bé actualment el TRLCSP no estableix l'obligació que els òrgans de contractació donen accés als plecs per mitjans electrònics, sí que ho fa la disposició addicional segona del Reial decret 814/2015, d'11 de setembre, pel qual s'aprova el Reglament dels procediments especials de revisió de decisions en matèria contractual i d'organització del Tribunal Administratiu Central de Recursos Contractuals. Concretament, esta norma recull l'obligació dels òrgans de contractació del sector públic estatal de publicar els plecs de clàusules administratives particulars i els plecs de prescripcions tècniques que hagen de regir l'adjudicació dels contractes a què es referix l'article 40.1 del TRLCSP en la plataforma de contractació del sector públic.

Sèptim. En relació amb el segon dels apartats de la reclamació relatiu a la còpia del contracte subscrit, segons es desprén dels antecedents que consten en l'expedient, l'Ajuntament de Morella ha fet lliurament a la persona reclamant dels contractes firmats per a la gestió de bar restaurant Xiva de 2016 i 2018 per la qual cosa, quant a este apartat, este Consell constata que la resposta remesa per l'administració requerida ho va ser de manera extemporània, ja que es va materialitzar una vegada transcorregut el termini màxim d'un mes des de l'inici del procediment, previst en la norma de referència (l'article 34.1 de la Llei 1/2022).

Per tant, s'ha de considerar que esta reclamació ha perdut de manera sobrevinguda el seu objecte. En conseqüència, només és procedent assenyalar el reconeixement tardà del dret, declarar la desaparició sobrevinguda de l'objecte del procediment i procedir d'acord amb el que prescriu la Llei 39/2015, d'1 d'octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que en el seu article 21.1 estableix que en tals casos "la resolució consistirà en la declaració de la circumstància que concórrega en cada cas, amb la indicació dels fets produïts i les normes aplicables".

Octau. Finalment, és procedent recordar a l'Ajuntament de Morella l'obligació de resoldre dins del termini de l'Administració, recollida amb caràcter general per la Llei 39/2015, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, que en l'article 21 preveu l'obligació de l'Administració de dictar resolució expressa i notificar-la en el termini màxim fixat per la norma reguladora corresponent, en tots els procediments. En el mateix sentit, es pronuncia la Llei 1/2022, de 13 d'abril, de transparència i bon govern de la Comunitat Valenciana, que en l'article 34.1 estableix que "les sol·licituds d'accés a informació pública es resoldran i notificaran a la persona sol·licitant, i a les terceres persones afectades, en el termini màxim d'un mes a comptar des que la sol·licitud haja tingut entrada en el registre de l'administració o l'organisme competent", i l'article 68.3 considera com a infracció lleu "b) l'incompliment injustificat de l'obligació de resoldre dins del termini la sol·licitud d'accés a la informació pública".

RESOLUCIÓ

Tenint en compte els antecedents i fonaments jurídics descrits, el Consell Valencià de Transparència acorda

Primer. Estimar parcialment la reclamació presentada pel [REDACTED] de data 13 de juny de 2023, amb número de registre GVRTE/2023/2755262, contra l'Ajuntament de Morella, i reconèixer el dret d'accés al primer incís de la sol·licitud, segons el que s'exposa en el fonament jurídic sext de la present resolució.

Segon. Declarar la desaparició sobrevinguda de part de l'objecte del procediment, respecte al segon incís de la sol·licitud, segons el que es disposa en el fonament jurídic setèim.

Tercer. Instar l'Ajuntament de Morella perquè, en el termini d'un mes des de la notificació de la present resolució, lliure a la reclamant la informació sol·licitada i no lliurada i comuniqui a este Consell les actuacions dutes a terme per a complir els acords.

Contra esta resolució, que posa fi a la via administrativa, es podrà interposar un recurs contenciós administratiu davant de la Sala Contenciosa Administrativa del Tribunal Superior de Justícia de la Comunitat Valenciana, en el termini de dos mesos, comptats des de l'endemà de la notificació, de conformitat amb el que estableixen els articles 10 i 46 de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa.

**EL PRESIDENT DEL CONSELL VALENCIÀ
DE TRANSPARÈNCIA**